

Flavio José Roman

Bacharel em Direito pela Universidade Estadual de Londrina.  
Doutor e Mestre em Direito pela Pontifícia Universidade Católica  
de São Paulo. Colaborador do Instituto Brasiliense de Direito  
Público e do Centro Universitário de Brasília. Procurador  
do Banco Central do Brasil.



# **DISCRICIONARIEDADE TÉCNICA NA REGULAÇÃO ECONÔMICA**

2013



**Editora  
Saraiva**

Rua Henrique Schaumann, 270, Cerqueira César — São Paulo — SP  
CEP 05413-909

PABX: (11) 3613 3000

SACIUR: 0800 055 7688

De 2ª a 6ª, das 8:30 às 19:30

saraivajur@editorasaraiva.com.br

Acesse: [www.editorasaraiva.com.br/direito](http://www.editorasaraiva.com.br/direito)

#### FILIAIS

##### AMAZONAS/RONDÔNIA/RORAIMA/ACRE

Rua Costa Azevedo, 56 — Centro

Fone: (92) 3633-4227 — Fax: (92) 3633-4782 — Manaus

##### BAHIA/SERGIPE

Rua Agripino Dória, 23 — Brotas

Fone: (71) 3381-5854 / 3381-5895

Fax: (71) 3381-0959 — Salvador

##### BAURUR (SÃO PAULO)

Rua Monsenhor Claro, 255/2-57 — Centro

Fone: (14) 3234-5643 — Fax: (14) 3234-7401 — Baurur

##### CEARÁ/PIAUÍ/MARANHÃO

Av. Filomeno Gomes, 670 — Joca-recanga

Fone: (85) 3238-2323 / 3238-1384

Fax: (85) 3238-1331 — Fortaleza

##### DISTRITO FEDERAL

SIA/SUL, Trecho 2 Lote 850 — Setor de Indústria e Abastecimento

Fone: (61) 3344-2920 / 3344-2951

Fax: (61) 3344-1709 — Brasília

##### GOIÁS/TOCANTINS

Av. Independência, 5330 — Setor Aeroporto

Fone: (62) 3225-2882 / 3212-2806

Fax: (62) 3224-3016 — Goiânia

##### MATO GROSSO DO SUL/MATO GROSSO

Rua 14 de Julho, 3148 — Centro

Fone: (67) 3382-3682 — Fax: (67) 3382-0112 — Campo Grande

##### MINAS GERAIS

Rua Além Paraíba, 449 — Lagoinha

Fone: (31) 3429-8300 — Fax: (31) 3429-8310 — Belo Horizonte

##### PARÁ/AMAPÁ

Troçessa Apinagés, 186 — Barão Campos

Fone: (91) 3222-9034 / 3224-9038

Fax: (91) 3241-0499 — Belém

##### PARANÁ/SANTA CATARINA

Rua Conselheiro Laurindo, 2895 — Prado Velho

Fone/Fax: (41) 3332-4894 — Curitiba

##### PERNAMBUCO/PARAÍBA/R. G. DO NORTE/ALAGOAS

Rua Corredor do Bispo, 185 — Boa Vista

Fone: (81) 3421-4246 — Fax: (81) 3421-4510 — Recife

##### RIBEIRÃO PRETO (SÃO PAULO)

Av. Francisco Junqueira, 1255 — Centro

Fone: (16) 3610-5843 — Fax: (16) 3610-8284 — Ribeirão Preto

##### RIO DE JANEIRO/ESPÍRITO SANTO

Rua Visconde de Santa Isabel, 113 a 119 — Vila Isabel

Fone: (21) 2577-9494 — Fax: (21) 2577-8867 / 2577-9565

##### Rio de Janeiro

##### RIO GRANDE DO SUL

Av. A. J. Renner, 231 — Farrapos

Fone/Fax: (51) 3871-1901 / 3871-1467 / 3871-1567

##### Ponto Alegre

##### SÃO PAULO

Av. Antártica, 92 — Barra Funda

Fone: PABX (11) 3616-3666 — São Paulo

ISBN 978-85-02-20875-9

Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)  
(Câmara Brasileira do Livro, SP, Brasil)

Roman, Flávio José

Discricionariedade técnica na regulação econômica /  
Flávio José Roman. — São Paulo : Saraiva, 2013.

Bibliografia.

1. Direito administrativo 2. Direito e economia 3.  
Discricionariedade administrativa 4. Discricionariedade  
técnica I. Título.

13-05403

CDU-35.077.2

Índice para catálogo sistemático:

1. Discricionariedade técnica na regulação administrativa de  
ordem econômica: Direito 35.077.2

*Diretor editorial* Luiz Roberto Cunha

*Gerente de produção editorial* Lígia Alves

*Assistente editorial* Olívia de Quintana Figueiredo Pasqualeto

*Produtora editorial* Clarissa Boraschi Maria

*Preparação de originais* Ana Cristina Garcia

Maria Izabel Barreiros Bitencourt Bressan

*Arte e diagramação* Cristina Aparecida Agudo de Freitas

Isabel Gomes Cruz

*Revisão de provas* Rita de Cássia Queiroz Gorgati

Juliana Bormio de Sousa

*Serviços editoriais* Kelli Priscila Pinto

Elaine Cristina da Silva

*Capa* Roney Camelo

*Produção gráfica* Marli Rampim

*Impressão* Gráfica Paym

*Acabamento* Gráfica Paym

35(81)  
R758d

Data de fechamento da edição: 24-6-2013

Dúvidas?

Acesse [www.editorasaraiva.com.br/direito](http://www.editorasaraiva.com.br/direito)

SUPERIOR TRIBUNAL DE JUSTIÇA  
BIBLIOTECA M. OSCAR SARAIVA

135.725.001.001

N.º

DATA

SYS 984300

22/10/2014

Toda e qualquer parte desta publicação poderá ser reproduzida por qualquer meio  
ou forma, sem a prévia autorização da Editora Saraiva.  
A violação dos direitos autorais é crime estabelecido na Lei n. 9.610/98 e  
punido pelo artigo 184 do Código Penal.

## SUMÁRIO

AGRADECIMENTOS .....	7
PREFÁCIO .....	13
1. INTRODUÇÃO .....	17
2. A DISCRICIONARIEDADE TÉCNICA .....	31
2.1. Compreensão do conceito de discricionariedade e sua relação com o princípio da proporcionalidade.....	31
2.2. A relação entre conceitos indeterminados e discricionariedade	48
2.3. A discricionariedade técnica: aprofundamento de sua problemática.....	78
2.3.1. Origem e evolução da expressão discricionariedade técnica .....	78
2.3.2. Os precedentes jurisprudenciais sobre discricionariedade técnica .....	86
2.3.2.1. Considerações preliminares.....	86
2.3.2.2. Estudo da jurisprudência do Superior Tribunal de Justiça.....	91
2.3.2.3. Alguns julgados esparsos de outros tribunais ..	111
2.3.2.4. Resultados empíricos de um estudo recente sobre a jurisprudência.....	115
2.3.2.5. Conclusões sobre o estudo da jurisprudência..	119
2.3.3. A doutrina nacional e a discricionariedade técnica .....	119
2.3.4. Direito, Ciência e Técnica .....	131
2.3.5. Conceito de regulação econômica .....	135

2.3.5.1. Teoria da regulação: fundamentos da regulação da Ordem Econômica.....	136
2.3.5.2. Distinções entre regulação, regulamentação, poder de polícia e supervisão .....	145
2.3.6. Sobre a existência da discricionariedade técnica na regulação da Ordem Econômica .....	169
2.3.6.1. Teoria da discricionariedade técnica: forma de exercício e limitações ao controle jurisdicional .....	186
<b>3. CONTROLE JURISDICIONAL DA DISCRICIONARIEDADE TÉCNICA.....</b>	<b>197</b>
3.1. Introdução.....	197
3.2. Princípio da proporcionalidade, Direito e Economia.....	206
3.2.1. Aplicação do princípio da proporcionalidade como modalidade de interação entre Direito e Economia .....	206
3.2.1.1. Viabilidade da proposta formulada.....	227
3.2.1.2. Subprincípio da adequação .....	241
3.2.1.3. Subprincípio da necessidade .....	251
3.2.1.4. Subprincípio da proporcionalidade em sentido estrito .....	262
<b>CONCLUSÃO.....</b>	<b>271</b>
<b>REFERÊNCIAS.....</b>	<b>281</b>